Baker McKenzie.

Krocení online platforem

Stanovisko generálního advokáta ve věci *Coty* a další otázky selektivní distribuce a e-commerce

JUDr. Kateřina Schenková, LL.M.
Svatomartinská konference, 15. listopadu 2017

Shrnutí – *Coty*

ZÁKAZ PRODEJŮ:

- autorizovaných prodejců
- v rámci **selektivního distribučního systému** (“**SDS**”)
- týkajícího se **prodeje značkového zboží**
- **viditelným** způsobem
- prostřednictvím **platforem třetích stran** (“**TPPs**”) např. Amazon, eBay

Netrpělivě očekávané rozhodnutí vzhledem k rozdílné interpretaci rozhodnutí Soudního dvora EU ve věci *Pierre Fabre*

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Skutkové okolnosti *Coty* (I)

Coty Germany	Dodavatel luxusní kosmetiky v rámci SDS
Parfümerie Akzente	Autorizovaný distributor, který prodává produkty Coty prostřednictvím: ▪ kamenných obchodů; a ▪ online (vlastní e-shop, amazon.de)
Účel SDS	Zachování prestižního image výrobků Coty ▪ Nezbytné povolení Coty pro každou provozovnu ▪ Splnění standardů ohledně prostředí, vybavení *(décor) a* zařízení
Zákaz TPP	V březnu 2012 Coty zavedla dodatek ke smlouvě, který stanovil zákaz TPP

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Skutkové okolnosti *Coty* (II)

USTANOVENÍ I(1):

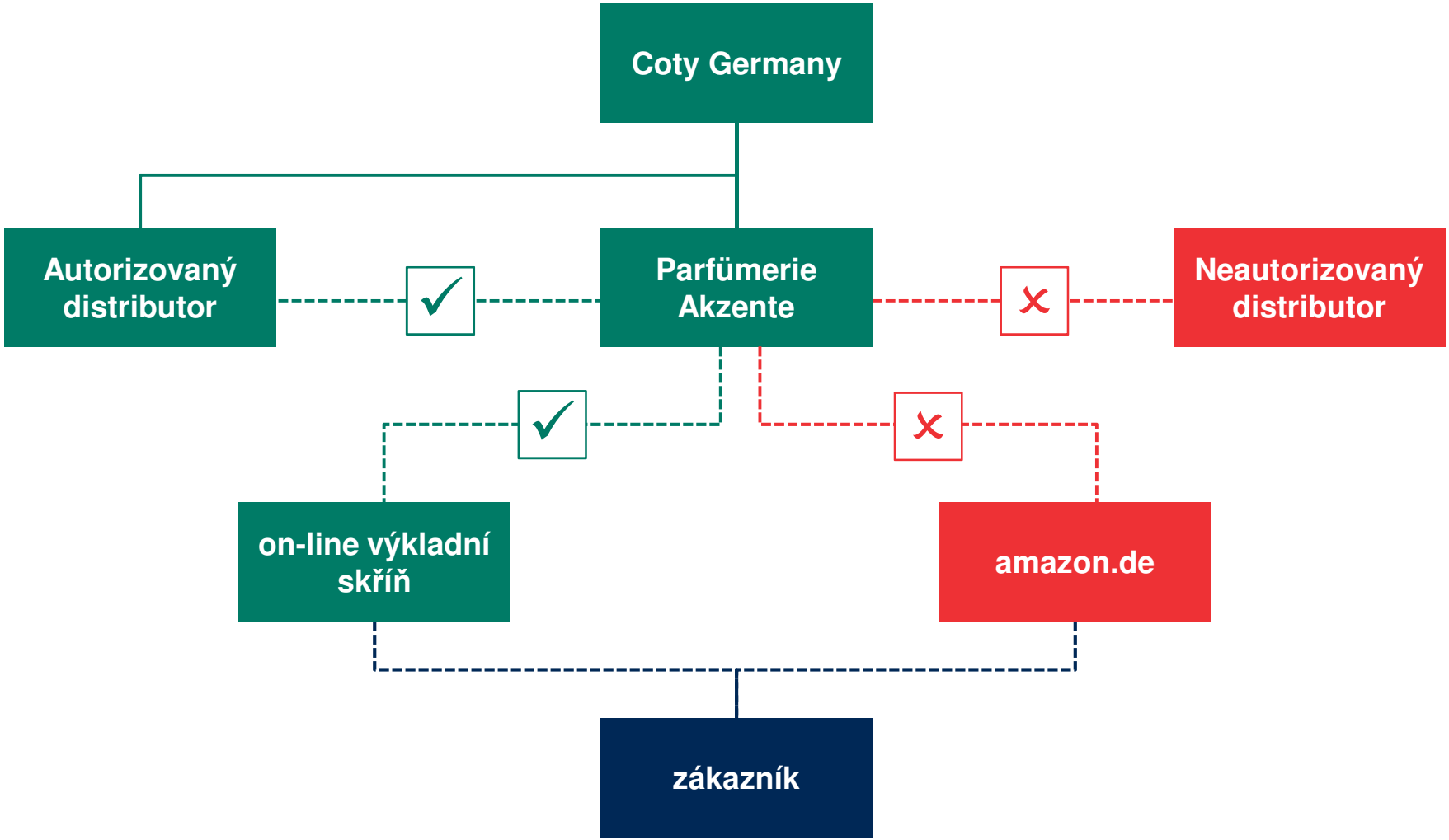
"*Autorizovaný distributor je oprávněn nabízet a prodávat výrobky na internetu, avšak může tak činit pouze pod podmínkou, že svůj internetový obchod provozuje jako „on-line výkladní skříň" schválené provozovny a že při tom zachovává luxusní ráz výrobků*"

USTANOVENÍ I(1)(3):

Výslovný zákaz viditelného zapojení třetí strany, která není autorizovaným distributorem Coty

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Skutkové okolnosti *Coty* (III)



© 2017 Baker & McKenzie LLP

Skutkové okolnosti *Coty* (IV)

- Coty podala žalobu k LG Frankfurt am Main
- Soud zamítl; ustanovení smlouvy je v rozporu s čl. 101(1) SFEU
- Coty se proti rozhodnutí odvolala k OLG Frankfurt am Main
- OLG Frankfurt am Main podal předběžnou otázku k Soudnímu dvoru EU

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Pierre Fabre Dermo-Cosmétique (2011)

Pierre Fabre: výrobce kosmetických produktů a produktů osobní hygieny

Distribuční smlouvy pro určité značky požadovaly

1. Prodeje v kamenných obchodech
2. Přítomnost farmaceuta

ESD rozhodl:

- *de facto* zákaz internetových prodejů
- omezení soutěže podle cíle (čl. 101(1) SFEU)
- omezení aktivních a pasivních prodejů (čl. 4(c) VBER)

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Německý *Bundeskartellamt* a Adidas (2014)

- Adidas stanovil zákaz viditelného používání TPP ve svém SDS
- Zákaz TPP považován za omezení dle čl. 101(1): *per se* zákaz není kvalitativním kritériem
- Neuplatní se čl. 101 (3):
  - Zákaz TPP není nezbytný
  - Nepřispěje ke zlepšení distribuce
- Adidas odstranil dané ustanovení, aby zabránil dalšímu řízení

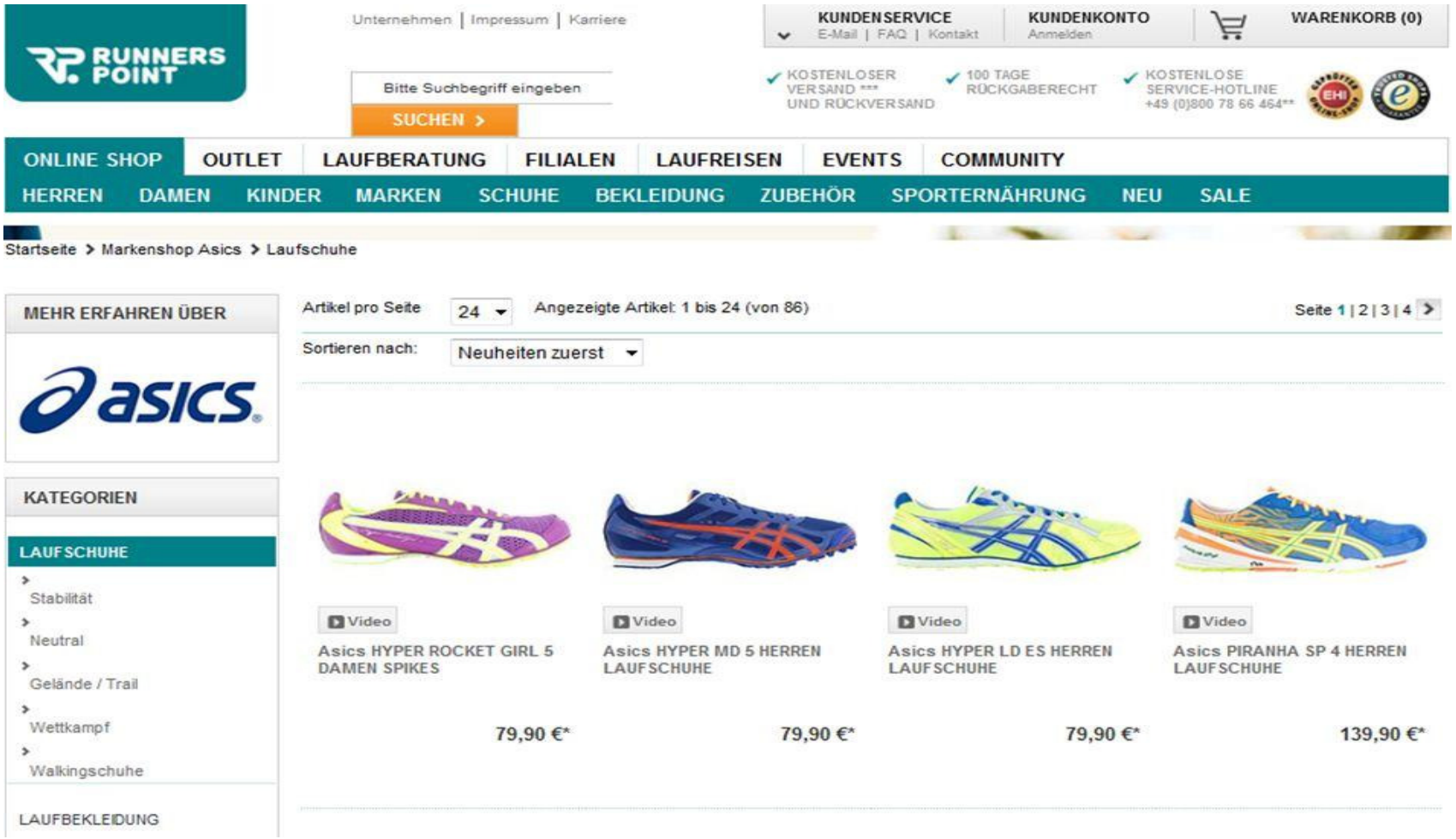
© 2017 Baker & McKenzie LLP

Německý *Bundeskartellamt* a ASICS (2016)

- SDS obsahoval omezení prodejů přes TPP
- Omezení podle svého cíle dle čl. 101(1) SFEU:
  - Nevýhoda především pro střední a malé podniky
  - Natolik závažné omezení, že online prodeje prakticky nejsou možné
- Omezení pasivních prodejů podle čl. 4(c) VBER

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Příklady: srovnání



© 2017 Baker & McKenzie LLP

amazon.de Mein Amazon | Angebote | Gutscheine | Hilfe | Impressum

Alle Kategorien Suche Alle Asics laufschuhe

Amazon.de Warehouse Deals Outlet Spar-Abo Amazon Apps Amazon Browser-Leiste Jetzt verkaufen Trade-In Geschenke

Kategorien

Schuhe & Handtaschen

- Damen-Laufschuhe
- Herren-Laufschuhe
- Herren-Traillaufsc...
- Jungen-Laufschuhe
- + Mehr...

+ Alle 5 Kategorien

Versandoption (Was ist das?)

- ☐ Kostenlose Lieferung ab EUR 20 Bestellwert

Marke

- ☐ Asics
- ☐ Puma

Schuh- und Handtaschenkollektion

- ☐ Herbst/Winter 12
- ☐ Frühjahr/Sommer 13

Schuhverschluß

- ☐ Schnürsenkel
- ☐ Klettverschluss

Material für Schuhe und Taschen

- ☐ Synthetik
- ☐ Leder
- ☐ Canvas

Normalgröße Damenschuhe

34 | 34.5 | 35 | 35.5 | 36

"Asics laufschuhe"

Verwandte Suchbegriffe: asics laufschuhe damen, asics laufschuhe herren, laufschuhe.

1-16 von 1.621 Ergebnissen

ASICS GEL-PULSE 4 T240N Herren Laufschuhe von Asics

EUR 63,21 - EUR 99,95

(9)

Sport & Freizeit: Alle 804 Artikel ansehen

Ähnliche Modelle anzeigen

Asics - GEL-1170 von Asics

EUR 59,90 - EUR 115,45

Auf Lager.

Andere Angebote

EUR 76,00 neu (6 Angebote)

(11)

Schuhe & Handtaschen: Alle 826 Artikel ans

Ähnliche Modelle anzeigen

Asics Gel Noosa Tri 8 Laufschuh Damen von Asics

EUR 101,00 - EUR 139,95

(6)

Sport & Freizeit: Alle 804 Artikel ansehen

Ähnliche Modelle anzeigen

ebay Stöbern in Kategorien

asics laufschuhe

Alle Kategorien

Ähnlich : asics laufschuhe 42 asics laufschuhe 43 asics laufschuhe 44 asics laufschuhe 45 asics laufschuhe damen asics laufschuhe 38 asics noos

Kategorien

Sport (8.653)

- Jogging (8.528)
- Fitness (401)
- Weitere Sportarten (87)
- Camping & Outdoor (49)
- Inlineskating (11)
- Mehr

Kleidung & Accessoires (3.644)

- Herrenschuhe (1.989)
- Damenschuhe (1.542)
- Kindermode, Schuhe & Access. (158)
- Sonstige (14)

In allen Kategorien suchen

Artikelzustand Alle einblenden

- Neu (9.709)
- Gebraucht (361)
- Keine Angabe (1)

Preis

EUR bis EUR

Angebotsformat Alle einblenden

- Alle Angebote
- Auktion
- Sofort-Kaufen

Artikelstandort

- eBay Deutschland

Alle Angebote | Auktion | Sofort-Kaufen

Sortieren: Beliebteste Artikel Anzeigen:

10.071 aktive Angebote | verkauft | beendete

Top-Angebote

Asics Gel FujiTrabuco Laufschuhe Jogging Walking Fitness Sport Schuhe UVP 129,95

Für Damen und Herren - NEU mit Karton

Verkäufer mit Top-Bewertung

EUR **58,45**
Sofort-Kaufen

Kostenloser Versand

Asics Gel Fuji Trabuco Neutral Herren Gore Tex Lauf Schuhe GTX T2C0N & T2B4N

Verkäufer mit Top-Bewertung

EUR **74,99**
Sofort-Kaufen

+ EUR 4,50 Versand

Erhöhen Sie Ihre Verkaufschancen. Informieren Sie sich, wie Sie für Ihre Artikel werben können.

Asics Gel-Contend Laufschuh Charcoal/Yellow/Silver Gr.46

Noch 51 Min.
Heute 17:40

EUR **25,00**
1 Gebot

+ EUR 4,90

Zpráva Komise o šetření v oblasti e-commerce

- Selektivní distribuční systém jako reakce na e-commerce
  - SDS umožňuje lépe kontrolovat distribuční síť, kvalitu, ale i cenu
  - 20% výrobců zavedlo SDS, 40% výrobců zavedlo nová kritéria
- Zákaz online tržišť (TPP)
- Omezení používání cenových srovnávačů
- Vyloučení online prodejců

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Zpráva Komise o šetření v oblasti e-commerce (2)

- Dual pricing
  - Různé ceny účtované prodejci podle toho, zda se jedná o prodeje online anebo offline
  - *hard-core* porušení soutěžního práva
- Komise uvedla, že je možné účtovat rozdílné ceny rozdílným prodejcům (včetně různých cen pro online a offline prodejce)
  - Nelze účtovat rozdílné ceny hybridním prodejcům v závislosti na prodejním kanálu
  - Možná výjimka podle 101 (3) SFEU

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Zpráva Komise o šetření v oblasti e-commerce (3)

- Používání TPP se zvýšilo. Rozdíly v závislosti na:
  - Členském státě
  - Velikost obchodníka
  - Kategorii zboží
- E-shopy zůstávají hlavním prodejním kanálem online
- Zákaz TPP není *de facto* zákazem internetových prodejů
- Zákaz TPP by neměl být považován za *hard-core* omezení podle čl. 4(b) a 4(c) VBER

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Čtyři otázky předložené Soudnímu dvoru EU

1. Mohou systémy selektivní distribuce, které se zaměřují na distribuci luxusních a prestižních výrobků a jejichž hlavním účelem je zajistit těmto výrobkům ‚luxusní image‘, představovat prvek hospodářské soutěže, který je v souladu s čl. 101 (1) SFEU?

2. Pokud ano, může zákaz TPP být v souladu s čl. 101(1) SFEU, bez ohledu na to, zda byly v konkrétním případě porušeny legitimní požadavky výrobce na standardy kvality?

3. Lze článek 4(b) VBER vykládat tak, že zákaz TPP představuje omezení okruhu zákazníků “podle cíle”?

4. Lze článek 4(c) VBER vykládat tak, že zákaz TPP představuje omezení pasivních prodejů konečným zákazníkům “podle cíle”?

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Stanovisko GA Wahla

Tři hlavní body

první

Na zákaz TPP se nevztahuje čl. 101(1) protože nepřekračuje meze nezbytné pro ochranu kvality daného produktu

druhý

Zákaz TPP není *hard-core* omezením ve smyslu čl. 4 VBER; a

třetí

Zákaz TPP není omezením soutěže podle cíle

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Bod 1

Přiměřenost zákazu TPP

Metro – na SDS se neuplatní článek 101(1) pokud jsou splněny následující tři podmínky

1. Za prvé povaha daného výrobku musí vyžadovat SDS, tj. takový systém musí s ohledem na povahu daného výrobku vytvářet oprávněný požadavek na zachování jakosti výrobku a zajištění jeho správného použití; ☑

2. Za druhé další prodejci musejí být vybíráni na základě objektivních kritérií kvalitativní povahy, která jsou pro všechny potenciální další prodejce stanovena jednotně a nejsou používána diskriminačním způsobem; ☑ and

3. **Za třetí musí být stanovena jen kritéria přiměřená, která nesmí přesahovat meze nezbytné pro ochranu kvality daného produktu.**

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Bod 1

Přiměřenost zákazu TPP

- Zákaz TPP lze odůvodnit ochranou prestižního / luxusního image
  - Záruka kvality, bezpečnosti výrobků a určení původu
  - Ochrana značek před paděláním a parazitováním
- “Zcela srovnatelné” s omezeními ve fyzických obchodech
- Přiměřené k dosažení daného cíle vzhledem k nedostatku smluvního vztahu s TPP
- interpretace *Pierre Fabre:* TPP umožňuje prodej smluvních produktů přes e-shop/TPP bez viditelného označení
- Závěr založený na současném stadiu vývoje e-commerce

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Bod 2

Zákaz TPP není omezením podle cíle

- Pokud se na SDS vztahuje článek 101(1), jedná se o omezení podle cíle?
- Zákaz TPP nevykazuje dostatečný stupeň škodlivosti
- S určitou omezenou výhradou:
  - Alespoň ne v současném stádiu vývoje e-commerce
  - E-commerce se může v krátkodobém anebo dlouhodobém horizontu změnit

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Bod 3

Zákaz TPP není *hard-core* omezením

- SDEU odpověděl na otázku, zda zákaz TPP představuje *hard-core* omezení ve smyslu:
  - omezení okruhu zákazníků (čl. 4(b)); anebo
  - omezení pasivních prodejů konečným zákazníkům (čl. 4(c)).

- Pokud by se na SDS vztahoval čl.101(1), vztahovala by se na něj výjimka dle čl. 2 VBER?

- Závisí na tom, zda TPP je *hard-core* omezením ve smyslu čl. 4 VBER

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Bod 3

Zákaz TPP není *hard-core* omezením

NENÍ omezením okruhu zákazníků :

- Nelze vymezit určitý segment trhu nebo skupinu zákazníků, kterou představují uživatelé TPP
- Nezakazuje veškeré online prodeje

NENÍ omezením pasivních prodejů konečným zákazníkům:

- Pasivní prodeje přes internet jsou povoleny:
  - E-shop autorizovaného distributora
  - TPP bez viditelného označení

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Závěr a body k diskuzi

- Bude SDEU následovat GA?
  - Závěry podpořené Komisí a pěti národními členskými státy (Rakousko, Francie, Itálie, Nizozemí, Švédsko)
- Posílení významu TPP v budoucnosti by mohlo zpochybnit závěry GA ohledně posuzování zákazu TPP
- Potvrzuje přípustnost zákazu TPP:
  - ve vztahu k značkovým produktům,
  - ve vztahu k dalším produktům, které odůvodňují zavedení SDS?
  - pouze v rámci SDS?

© 2017 Baker & McKenzie LLP

Baker McKenzie.

www.bakermckenzie.com

Baker & McKenzie LLP is a member firm of Baker & McKenzie International, a Swiss Verein with member law firms around the world. In accordance with the common terminology used in professional service organisations, reference to a "partner" means a person who is a partner, or equivalent, in such a law firm. Similarly, reference to an "office" means an office of any such law firm. This may qualify as “Attorney Advertising” requiring notice in some jurisdictions. Prior results do not guarantee a similar outcome.

© 2017 Baker & McKenzie LLP